

LAW

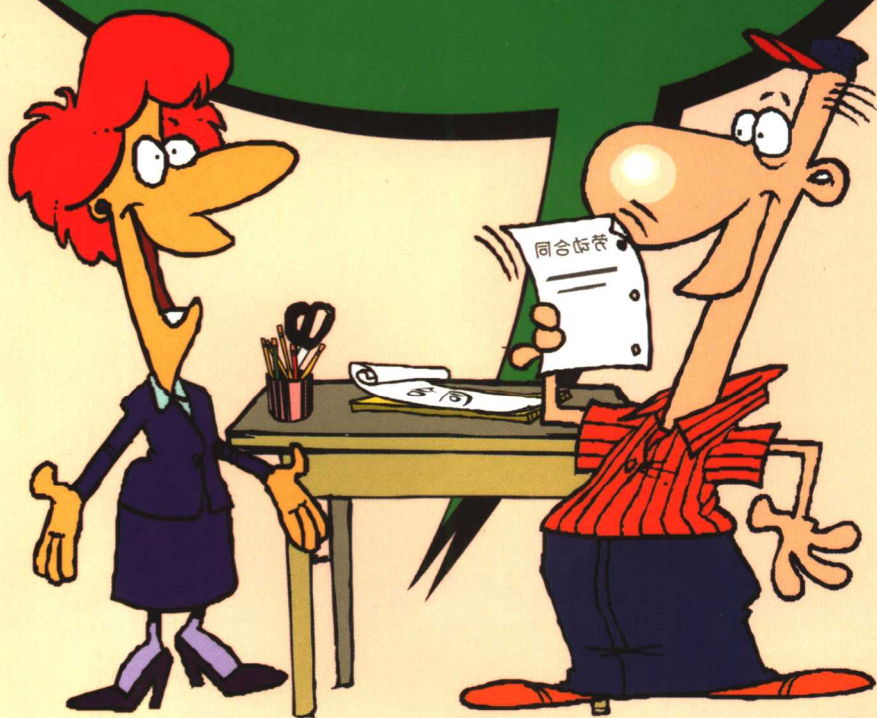
劳动者权益法律保护专辑

主 编：赵汝琨

本册执行主编：程 雷

法律帮助一点通

——劳动合同



免费法律咨询热线电话：010—58650228（北京九洲律师事务所）

中国检察出版社

劳动者权益法律保护专辑★

法律帮助一点通

——劳动合同

主 编 赵汝琨 本册执行主编 程 雷
编著者 陈 啸 甄 鹏 郭 琦 程 雷

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

劳动合同/程雷主编. —北京: 中国检察出版社, 2005
(法律帮助一点通)

ISBN 7-80185-517-5

I. 劳… II. 程… III. 劳动合同-合同法-基本知识-中国 IV. D922.52

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 136163 号

法律帮助一点通——劳动合同

主编 赵汝琨 本册执行主编 程 雷

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区鲁谷西路 5 号 (100040)

网 址: 中国检察出版社 (www.zgjccbs.com)

电子邮箱: zgjcbs@vip.sina.com

电 话: (010)68630384(编辑) 68650015(发行) 68650029(邮购)

经 销: 新华书店

印 刷: 保定市印刷厂

开 本: 850mm × 1168mm 32 开

印 张: 5.375 印张

字 数: 128 千字

版 次: 2006 年 1 月第一版 2006 年 1 月第一次印刷

书 号: ISBN 7-80185-517-5/D · 1492

定 价: 10.00 元

检察版图书, 版权所有, 侵权必究
如遇图书印装质量问题本社负责调换

编者的话



平日里，用人单位和劳动者是谁都离不开谁，双方是“一家人”，可一旦起了纠纷，就成了一对“冤家”。但是，毕竟是用人单位财大气粗，劳动者势单力薄。有的用人单位不惜违背法律规定侵害劳动者的利益，什么拖欠工资的、不给上“三险”的，甚至劳动者受了工伤就不闻不问的……

我们劳动者和这些不依法办事儿的用人单位斗心眼老是输得多赢得少。国家也看出来劳动者在这儿是弱势群体了，于是就立了个《劳动法》，到了近年，还有更多的新法律法规陆续出台，这些都是我们劳动者维护自身权益的好“武器”。

“武器”虽好可不是人人会使啊，这套《法律帮助一点通——劳动者权益法律保护专辑》就给您帮帮忙、支支招。能不能帮得上忙，支的招好不好使，是我们的水平问题。我们是诚心诚意帮您一把，如果您觉得我们的“一点”没点到地儿，这还有一群热心的律师朋友候着哪！请记住我们的律师热线电话：010-58650228。免费的哦！

AWA

目 录

目 录

一、劳动合同概述	1
1. 什么是劳动合同, 它有哪些特征?	1
2. 劳动合同的形式包括哪些?	2
3. 劳动合同是怎样分类的?	3
4. 什么是格式劳动合同?	5
5. 劳动合同与集体劳动合同有何不同?	5
6. 什么是劳动关系, 它有什么特征?	6
7. 如何防止劳动者与用人单位形成双重劳动关系?	7
8. 人事档案是确认劳动关系存在的依据吗?	8
9. “工资条”可以作为劳动关系的凭证吗?	9
10. 什么是事实劳动关系, 它有哪些表现形式?	10
11. 事实劳动关系双方发生争议的, 如何处理?	11
12. 与用人单位形成事实劳动关系的劳动者应当如何维护自己的权益?	11
13. 劳动关系与劳务关系有何不同?	12



二、劳动合同的订立	14
1. 订立劳动合同应遵循什么原则?	14
2. 劳动者具备什么条件, 才能依法订立劳动合同?	15
3. 劳动合同应当具备哪些基本内容?	15
4. 聘任书是否相当于劳动合同?	16
5. 签订合同应注意哪些事项?	17
6. 怎样识别合同陷阱?	18
7. 劳动者如果没有与用人单位签订劳动合同, 该如何保护自己的权益?	20
8. 具备什么条件可以签订无固定期限的劳动合同?	21
9. 工会在订立劳动合同时有哪些作用?	21
10. 用人单位在录用职工时向劳动者收取押金等费用, 劳动者该怎么办?	22
11. 用人单位能暂扣劳动者的身份证与暂住证吗?	23
12. 见习期和试用期有什么区别?	24
13. 已经执行学徒期、见习期的劳动合同制职工人还须约定试用期吗?	25
14. 用人单位可以只签订试用期合同吗?	25
15. 如何在劳动合同中约定试用期?	26
16. 用人单位单方决定提前转正有效吗?	27
17. 劳动者受胁迫在劳动合同上签了字怎么办?	28
18. 劳动合同订立后可以解除吗?	29
19. 用人单位在临时性岗位上用工要不要与劳动者签订劳动合同和缴纳社会保险?	30



20. 用人单位故意拖延不与劳动者签订劳动合同时怎么办?	32
21. 如何认定“职工被迫签订的劳动合同”?	33
22. 如何认定“未经协商一致签订的劳动合同”?	34
23. 职工在劳动合同期内还能与另一单位再签劳动合同吗?	34
24. 用人单位与富余人员、放长假职工是否应当签订劳动合同?	36
25. 用人单位与其他不在岗但仍与其保持劳动关系的职工是否应当签订劳动合同?	36
26. 用人单位与在病假期间但仍与其保持劳动关系的职工是否应当签订劳动合同?	36
27. 经批准的停薪留职人员愿意回原单位继续工作, 原单位是否应当签订劳动合同?	37
28. 原固定工不愿与用人单位签订劳动合同的, 如何处理?	37
29. 派到合资、参股单位的职工应该与谁签订劳动合同?	38
30. 租赁经营、承包经营企业的职工应与谁签订劳动合同?	38
31. 内部退养的职工是否能与新用人单位建立劳动关系?	39
32. 离岗退养后的职工到新单位工作要签订劳动合同吗?	39
33. 在劳动合同中如何就有关职业培训的问题进行约定?	40



34. 劳动者与用人单位就劳动合同期限协商不一致怎么办? 41

35. 用人单位与农民工之间的劳动合同是否有期限的限制? 41

36. 离退休人员被再聘用时聘用协议应如何签订? 其社会保险待遇如何享受? 42

37. 实行全员劳动合同制后原停薪留职人员如何签订劳动合同? 43

三、劳动合同的效力 44

1. 劳动合同何时生效? 44

2. 有效的劳动合同应具备哪些要素? 44

3. 什么是无效劳动合同? 哪些劳动合同无效? 45

4. 如何避免签订无效劳动合同? 46

5. 如何判断劳动合同是否有效? 47

6. 对无效劳动合同如何处理? 48

7. 劳动合同只有法人代表签名没盖公章有效吗? 49

8. 提供文凭有假, 劳动合同还有效吗? 50

四、劳动合同的履行与变更 52

1. 对劳动合同的内容约定不明的, 应当如何履行? 52

2. 什么是劳动合同的中止履行? 53

3. 什么是劳动合同的变更? 53

4. 劳动合同变更须具备哪些条件? 54

5. 劳动合同的变更须经过哪些程序? 54



6.	变更劳动合同未果能否单方解除劳动合同?	55
7.	因企业改制导致用人单位主体发生变化,原劳动合同是否应该继续履行?	57
8.	用人单位可以单方更改劳动者岗位吗?	58
9.	企业法定代表人的变更会影响劳动合同的履行吗?	59
10.	用人单位在劳动者被依法限制人身自由期间能否与其暂时停止劳动合同的履行?	60

五、劳动合同的解除 61

1.	什么是劳动合同的解除?劳动合同的解除分为哪几种情形?	61
2.	在哪些情形下用人单位可以单方直接解除与劳动者的劳动合同?	62
3.	用人单位单方解除与劳动者的劳动合同时,哪些情形无须提前通知劳动者?	63
4.	在哪些情形下,用人单位不得解除与劳动者的劳动合同?	64
5.	劳动者解除劳动合同的条件和程序是什么?	64
6.	如何理解和掌握“劳动者患病或者非因工负伤,医疗期满后,不能从事原工作也不能从事由用人单位另行安排的工作”?	67
7.	如何理解和掌握“劳动者不能胜任工作,经过培训或者调整工作岗位后,仍不能胜任工作”?	68
8.	如何理解和掌握“劳动合同订立时所依据的	68



- 客观情况发生重大变化，致使劳动合同无法履行，经当事人协商不能就变更劳动合同达成协议”？ 69
9. 什么是经济性裁员？用人单位确需裁员时应当履行哪些程序？ 70
10. 在经济性裁员时哪些人员不得裁减？ 71
11. 劳动者单方解除劳动合同，哪些情形须提前通知用人单位，哪些情形无须提前通知用人单位？ 71
12. 劳动者提前解除劳动合同的程序及法律后果是什么？ 71
13. 试用期内解除劳动合同要注意什么？ 72
14. 在哪些情况下劳动者解除与用人单位的劳动合同还有权向用人单位主张劳动报酬和经济补偿？ 74
15. 劳动者解除劳动合同时应否赔偿用人单位的培训费用？ 74
16. 劳动者辞职应当履行哪些手续？ 75
17. 试用期满，辞职时是否只拿一半工资？ 76
18. 什么是经济补偿金，经济补偿金如何计算？ 76
19. 哪些情况下，劳动者可以得到经济补偿金？ 78
20. 用人单位在什么情况下可以不支付经济补偿金？ 79
21. 用人单位在什么情形下需要支付额外经济补偿金？ 79
22. 用人单位能否以劳动者领取失业救济金为由



扣发应当支付的经济补偿金？	79
23. 用人单位如何向劳动者支付经济补偿金？	80
24. “工作时间不满一年的按一年的标准发给经济 性补偿金”中的“工作时间不满一年”指 的是什么样的情形？	81
25. 劳动者因解除劳动合同取得的经济补偿金是 否征缴个人所得税？	81
26. 用人单位故意拖延不订立劳动合同，对劳动 者造成损害的，劳动者能否要求经济补偿？	82
27. 组织调动、企业分立、合并后经济补偿金的 工作年限如何计算？	83
28. 退伍、复员、转业军人的军龄是否作为计发 经济补偿金的工作年限？	84
29. 劳动者调动、转移工作单位时用人单位是否 应支付经济补偿金？	84
30. 用人单位解除与离退休人员的聘用协议是否 需要按照《劳动法》第 28 条的规定向劳动 者支付经济补偿金？	85
31. 因主管部门调动，用人单位解除与劳动者劳 动合同时，用人单位是否应当向劳动者支付 经济补偿金？	85
32. “买断工龄”应按什么标准支付经济补偿金？	86
33. 不交风险金到底该不该除名？	86
34. 用人单位以劳动者严重违法劳动纪律或用人 单位规章制度为由解除劳动合同时，劳动者	



- 应当注意哪些问题? 87
35. 用人单位能否以劳动者在取保候审期间为由
辞退劳动者? 88
36. 劳动者被劳动教养时用人单位是否可以解除
劳动合同? 88
37. 职工裁减前和重新录用后的工作年限应否连
续计算为本单位工作时间? 89
38. 对严重违纪的工伤职工, 用人单位能否解除
劳动合同? 89
39. 职工旷工受到行政处分后又继续旷工该如何
处理? 90
40. 用人单位与精神病患者是否可以解除劳动
合同? 90
41. 企业能否给予退休职工开除处分? 91
42. 病假职工在医疗期满后不能从事原工作时该
怎么办? 91
43. 遇有用人单位合并、兼并、合资、改变性
质、法人改变名称等情况时如何计算劳动者
的“在本单位的工作时间”? 92
44. 劳动者在医疗期期间用人单位能与其解除劳
动合同吗? 92
45. 劳动者被迫解除劳动合同可获得经济补
偿吗? 92
46. 用人单位未按约定支付报酬, 劳动者有权解
除劳动合同吗? 93
47. 解除劳动合同与辞退职工有什么区别? 94



201	48. 单位解除劳动关系时, 应出具什么证明?	94
	49. 用人单位不办理解除劳动合同手续, 劳动者	
801	该怎么办?	95

六、劳动合同的终止与续订 97

	1. 什么是劳动合同的终止? 哪些事由会引起劳	
901	动合同的终止?	97
	2. 劳动合同的终止和解除有何不同?	98
011	3. 哪些情形下用人单位不得终止劳动合同?	98
	4. 哪些情形下劳动者可以随时终止劳动合同?	100
111	5. 劳动合同到期是否自动终止?	100
211	6. 劳动合同到期怎样办理终止或续订手续?	100
311	7. 劳动合同终止后, 用人单位应履行哪些义务?	
211		102
011	8. 劳动合同终止后, 劳动者应履行哪些义务?	102
	9. “临时工”劳动合同期限届满而终止的应否给	
711	予经济补偿?	103
	10. 什么是无固定期限劳动合同?	103
811	11. 用人单位应当与哪些人签订无固定期限的劳	
	动合同?	103
	12. 无固定期限劳动合同与固定工是不是一	
	回事?	104
811	13. 用人单位能否在无固定期限劳动合同中约定	
	“当需要经济性裁员时劳动合同即行终止”	
811	之类的条款?	105
	14. 劳动合同的续订应当具备哪些条件? 续订劳	



- 劳动合同包括哪些程序? 105
15. 事实劳动关系中的当事人如何补签、续订或
终止劳动合同? 108
16. 双方约定合同期限届满则原合同自行续延是
否违反《劳动法》? 108
17. 如果续订劳动合同劳动者的岗位发生变化,
是否还能约定试用期? 109
18. 合同解除后发现女职工已怀孕, 应续签合同吗?
..... 110
19. 没有续签合同, 单位可以随便解雇劳动者吗?
..... 111
20. 农民合同制工人如何续订劳动合同? 112
21. 用人单位单方续订劳动合同有效吗? 113
22. 终止事实劳动关系可以不支付补偿金吗? 115
23. 员工主动辞职还有补偿金吗? 116
24. 终止、解除劳动合同后, 职工档案及社会保
险关系如何处理? 117
25. 在何种情况下用人单位应当向劳动合同到期
的劳动者支付医疗补助费? 118
26. 如何把握“劳动者患病或者非因工负伤, 合
同期满终止劳动合同的, 用人单位应当支付
不低于6个月工资的医疗补助费”的适用范
围? 118
27. 职工在接近退休年龄时劳动合同到期终止劳
动合同的该怎么办? 118
28. 用人单位违法解除或终止劳动合同时补发职



工工资的时间应从何时开始计算?	119
七、劳动合同违约责任	120
1. 根据劳动法的规定, 承担违反劳动合同责任的方式主要包括哪几种?	120
2. 用人单位与劳动者能否在劳动合同中约定违反劳动合同的责任?	121
3. 哪种情形下劳动者可以提出继续履行劳动合同?	121
4. 哪种情形下用人单位应向劳动者支付赔偿金?	122
5. 用人单位违反规定给劳动者造成损失的应如何赔偿?	123
6. 劳动者违约离职是否应赔偿损失?	124
7. 如何区分违约金、赔偿损失、赔偿金以及经济补偿金?	125
8. 由于用人单位原因造成劳动合同无效时, 劳动者是否有权要求用人单位赔偿?	127
9. 劳动者违反规定或劳动合同的约定解除劳动合同, 对用人单位造成损失的, 应当承担什么法律责任?	127
10. 用人单位招用尚未解除劳动合同的劳动者时, 应当承担何种责任?	128
11. 劳动者与用人单位可否在劳动合同中约定违约金?	128
12. 劳动者与用人单位在劳动合同中约定违约金有无标准?	129



13.	劳动合同生效时间未到就要承担责任吗?	129
14.	试用期内辞职还要交违约金吗?	131
八、劳动合同纠纷解决		
1.	劳动合同纠纷与劳动争议有何不同?	132
2.	劳动合同纠纷的解决方式和途径有哪些?	133
3.	用协商的方式解决劳动合同纠纷有哪些优点?	134
4.	用调解的方式解决劳动合同纠纷有哪些优点?	135
5.	劳动与社会保障部门的干预解决劳动合同纠纷有哪些优点?	136
6.	什么是劳动合同仲裁?	136
7.	劳动合同纠纷仲裁解决方式有哪些优点?	137
8.	劳动合同纠纷仲裁的程序包括哪些?	138
9.	劳动合同纠纷的当事人对仲裁裁决不服的该怎么办?	139

附 录

中华人民共和国劳动法	140
------------	-----

劳动合同概说

1 什么是劳动合同，它有哪些特征？

《劳动法》第16条第1款规定：“劳动合同是劳动者与用人单位确立劳动关系、明确双方权利和义务的协议。”劳动合同是双方当事人遵循平等自愿，协商一致的原则签订的，因此，它是当事人共同意志的体现，双方必须认真履行合同的义务，以保护各自的合法权益。

劳动合同具有如下的特征：

(1) 劳动合同的形式是一种协议。即当事人的合意，这种合意可以各种外在形式出现，比如承诺书、意向书、契约、合同、协议等。

(2) 劳动合同的内容是有关劳动的权利和义务。根据劳动合同，劳动者须在一定期间内为用人单位进行工作，用人单位负责提供劳动条件和工作报酬。劳动者通过劳动获得的收益来维持自己的生存和履行法定的赡养、抚养和扶助义务。用人单位通过支付报酬来换取职工的劳动力以取得利润。这样在劳动合同中以劳动付出和劳动报酬互为条件，实现了主体双方权利和义务的统一。

(3) 劳动合同的主体是劳动者和用人单位。劳动者包括